



Nr. 691/29.04.2021

CATRE,
CONSILIUL NATIONAL DE SOLUTIONARE A CONTESTATIILOR, cu sediul in mun. Bucuresti,
str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, cod postal 030084, Telefon: 021 310.46.42, Email: office@cnsr.ro

Spre stiinta:

SPITALUL JUDETEAN DE URGENTA SLOBOZIA, cu sediul in Slobozia, str. Decebal, nr. 1,
Jud. Ialomița, tel. 0243212130, fax. 0243234657, email: spitalslobozia@gmail.com

Subscrisa, _____, cu sediul social in _____, Str _____, nr. _____
Judetul _____ si adresa de corespondenta: mun. _____, nr. _____, Jud. _____ telefon: _____
Email: _____ Inregistrata la Oficiul _____
Registrului Comertului de pe langa Tribunalul _____ sub nr. _____, Cod Unic de Inregistrare: _____
RO _____ contul IBAN nr. _____ deschis la CEC _____
reprezentata legal prin Administrator _____, ofertant in procedura de atribuire:
"Procedura simplificata proprie", Anexa nr. 2 la Legea nr. 98/2016, pentru atribuirea contractului de
achizitie publica avand ca obiect „Servicii paza”, cod CPV 79713000-5, cu Anuntul de publicitate nr.
ADV 1203746/26.03.2021, valoarea estimata a contractului fiind de max. 783.144,00 lei, perioada
contract: 12 luni, in temeiul art. 8 alin. 1) lit. b) raportat la art. 10 coroborat cu art. 1 alin. 1) si alin. 3),
art. 3, art. 4 alin. 1) lit. a) si art. 5 din Legea nr. 101/2016 raportat la art. 1, art. 2 alin. 1) si art. 3 alin.
2) lit. d) si lit. e) din Legea nr. 98/2016, formulam in termenul legal,

CONTESTATIE

impotriva Comunicarii nr. 54/23.04.2021 privind rezultatul procedurii de atribuire, act administrativ ce
contine decizia nelegala a autoritatii contractante de desemnare a ofertei castigatoare, fundamentata
prin incalcarea principiilor transparentei si a tratamentului egal al ofertantilor, cu privire la care, avand
in vedere motivele invocate raportat la normele de drept aplicabile in materie si documentele
existente la dosarul achizitiei, va solicitam ca, prin decizia ce o veti pronunta, sa dispuneti:

1. Sa admiteti ca fondata, contestatia formulata de ofertantul _____
2. Sa anulati, in tot, Comunicarea nr. 54/23.04.2021 privind rezultatul procedurii de atribuire
precum si toate actele si lucrarile emise de autoritatea contractanta in legatura cu procedura de
atribuire initiata prin Anuntul de publicitate nr. ADV 1203746/26.03.2021, in partea ce priveste
oferta apartinand Asocierei _____ - lider asociere,
_____ - membru asociat, _____ R.L. - membru asociat, acte
administrative pe care le criticam pentru netemeinicie si nelegalitate.

3. Sa obligati autoritatea contractanta sa dispuna masuri de remediere in vederea restabilirii legalitatii in procedura de atribuire si sa constatati ca autoritatea contractanta a analizat oferta depusa de

S.R.L. - membru asociat,

- lider asociere,

... - membru asociat cu incalcarea principiilor fundamentale ce stau la baza achizitiei publice, consacrate de dispozitiile art. 2 alin. 2) din Legea nr. 98/2016, oferta care nu este conforma si admisibila sub aspectul propunerii financiare, aceasta oferta continand, totodata, elemente de cost neobisnuit de scazute care nu sunt nejustificate, in ceea ce priveste:

- verificarea legalitatii subventiei de stat folosita in reducerea tarifului ofertat in procedura de atribuire subventie ce trebuie dovedita prin documente concludente si veridice, respectiv conventii AJOFM, dispozitiile de intrare la plata a conventiilor, extras de cont virament pentru sumele subventionate de care beneficiaza Asocierea

- membru asociat,

S.R.L. -

membru asociat, precum si prin verificarea in sensul asumarii ferme din partea ofertantului castigator ca sumele reprezentand ajutorul de stat sunt efectiv incasate si sunt puse la dispozitia exclusiva a autoritatii contractante pentru executarea acordului cadru, pe intreaga perioada de valabilitate, pana la finalitate,

- acoperirea tuturor cheltuielilor directe si indirecte efectuate de ofertantul castigator cu personalul subventionat care isi are domiciliul in alte judete decat locul de executare a contractului de achizitie publica, referitoare la delegarea, transportul, cazarea si diurna acestora, costuri ce trebuie sa se reagasca efectiv, real si legal in formarea pretului ofertat, precum si cele pentru efectuarea controalelor medicale de medicina muncii (fise medicale), Instruirile lunare si periodice cu personalul de paza, costurile pentru serviciile de dispecerizare, monitorizare, interventie, costurile cu personalul TESA, asigurari raspundere civila etc.cele cu echipamentul de lucru pentru personalul de paza ce presteaza serviciile furnizate de autoritatea contractanta pe intreaga perioada de valabilitate a acordului cadru, cele cu mijloacele de autoaparare din dotarea acestora, precum si cele cu dotarile posturilor contractate.

4. Sa obligati autoritatea contractanta la reevaluarea temeinică si legala a propunerii financiare apartinand ofertei castigatoare sub aspectul justificarii formarii pretului prin prisma componentelor acestuia constatate ca fiind neobisnuit de scazute in raport de ceea ce urmeaza a fi prestat si la continuarea procedurii de atribuire spre stabilirea rezultatului acesteia cu respectarea principiilor consacrate de dispozitiile art. 2 alin. (2) din Legea nr. 98/2016.

5. In temeiul art. 19 din Legea nr. 101/2016, solicitam incuviintarea accesului la documentele dosarului ce se va constitui spre solutionarea cauzei, inclusiv la documentele pe care ofertantul castigator le-a declarat, fara sa le fi probat, ca fiind confidentiale si fara sa le fi marcat sau indicat in mod explicit si vizibil, ca fiind confidentiale.

MOTIVE

I. Scurt istoric al derularii procedurii de atribuire:

Autoritatea contractanta SPITALUL JUDETEAN DE URGENTA SLOBOZIA a organizat procedura de atribuire: "Procedura simplificata proprie", Anexa nr. 2 la Legea nr. 98/2016, pentru atribuirea contractului de achizitie publica avand ca obiect „Servicii paza”, cod CPV 79713000-5, cu Anuntul de publicitate nr. ADV 1203746/26.03.2021, valoarea estimata a contractului fiind de max. 783.144,00 lei, perioada contract: 12 luni, in scopul asigurarii pazel, protectiei si supravegherii spitalului prin 4 posturi de paza de 24 ore din 24 ore.

La data de 23.04.2021, autoritatea contractanta ne-a transmis Comunicarea nr. 54/23.04.2021 privind rezultatul procedurii, prin care ne-a facut cunoscut faptul ca oferta S.C.

fost declarata admisibila, fiind clasata pe locul 2 cu un pret total de 783.144,00 lei, fara Tva, pentru cantitatea maxima, reprezentand un taru unitar de 14,22 lei/ora, fara Tva.

Oferta castigatoare a fost desemnata ca fiind cea apartinand Asocierii Asocierii

S.R.L. - lider asociere, S.C.

- membru asociat, S.C.

S.R.L. - membru asociat cu un pret total de 622.836,00 lei, pentru cantitatea maxima si un tarif de 14,22 lei/ora, fara Tva.

Pentru constatarea legalitatii si corectitudinii desfasurarii procesului de analiza si verificare a ofertei, implicit si a ofertei apartinand Asocierii S.C.

L. - lider

asociere, S.C. S.R.L. - membru asociat, S.C.

S.R.L. -

membru asociat, contestatoarea S.C

S.R.L. a formulat cererea nr. 682/21.04.2021 cu

privire la accesul la dosarul achizitiei publice.

Prin raspunsul nr. R/562/26.04.2021, SPITALUL JUDETEAN DE URGENTA SLOBOZIA ne-a inaintat procesele-verbale de evaluare emise de comisia de evaluare in cadrul procesului de analiza si verificare a ofertelor de participare, precum si raportul final al procedurii.

In ceea ce priveste oferta desemnata castigatoare, autoritatea contractanta ne-a precizat ca oferta castigatoare a fost declarata confidentiala integral, desi din declaratiile de confidentialitate din data de 16.04.2021 depuse de asocierea castigatoare nu rezulta respectarea art. 57 alin. 4) din Legea nr. 98/2016. Mai mult, aceste declaratii de confidentialitate sunt intemeiate prin indicarea gresita a actului normativ, respectiv pe dispozitiile art. 129 alin. 1) din HG nr. 394/2016, nu pe dispozitiile Legii nr. 98/2016 si HG nr. 395/2016 care sunt indidente in cauza supusa solutionarii. In acest contesxt, apreciem ca oferta castigatoare nu poate fi declarata confidentiala integral. Caracterul confidential al ofertei il au numai documentele/informatiile cu date personale ce nu pot fi divulgate si care cad sub incidenta Legii nr. 677/2001.

In urma analizei inscrisurilor emise in cadrul procesului de analiza si verificare a ofertelor de participare la procedura, contestatoarea apreciaza just ca i-au fost incalcate drepturile si interesele sale legitime ce decurg din calitatea sa de participant la procedura de atribuire. Comisia de evaluare a analizat oferta castigatoare in volum incomplet si defectuos, fara a face toate verificarile la care era obligata anterior stabilirii admisibilitatii unei oferte si de desemnare a ofertei castigatoare in urma aplicarii criteriului de atribuire "cel mai scazut pret".

Avand in vedere dispozitiile art. 51 alin. 2) din Legea nr. 98/2016, ofertantul desemnat castigator avea obligatia ca la elaborarea ofertei sa tina cont de obligatiile relevante din domeniul mediului, social si al relatiilor de munca.

Din obligatia ce decurge din textul de lege evocat, se poate stabili indubitabil ca

- lider asociere,

S.R.L. - membru

asociat, S.R.L. - membru asociat avea obligatia respectarii legislatia incidente in elaborarea si depunerea ofertei sale la procedura de atribuire.

In acest context, comisia de evaluare trebuia sa isi exercite atributiile prevazute de legiultor la art. 127 alin. 1) din HG nr. 395/2015 si sa stabileasca in cocret daca acest ofertant respecta legislatia incidenta, alta decat legislatia achizitiilor publice, precum si daca valorile indicate pentru elementele de cost ce intra in justificarea formarii pretului propus sunt reale, corecte si legale ori daca aceste costuri sunt sustinute de documente/informatii concludente in vederea stabilirii conformitatii ofertei clasata pe locul 1. Doar astfel se putea stabili daca este conforma oferta apartinand Asocierii S.C.

L. - lider asociere, S.C.

- membru

asociat, S.C. S.R.L. - membru asociat si ca acest ofertant poate sa execute in conditii corespunzatoare contractul de achizitie publica. In caz contrar, autoritatea contractanta se afla in situatia nerespectarii principiilor fundamentale prevazute de dispozitiile art. 2 alin. 2) din legea nr. 98/2016 si a situatii de a accepta preturi care nu sunt legale si nu sunt rezultatul

liberei concurențe între ofertanți, ce ce ar conduce/determina încheierea frauduloasă a contractului de achiziție publică.

Ținând cont de specificul activității de pază ce se desfășoară în cele 4 posturi de pază, în care serviciul se realizează la un program de 24 de ore din 24 de ore, ofertantul câștigător trebuie să respecte legislația muncii și să acorde agenților ce prestează toate drepturile salariale convenite pentru munca efectuată, astfel cum prevede art. 164 din Codul muncii. În acest sens, în formarea pretului propus, ofertantul criticat trebuie să respecte dispozițiile art. 1 alin. 1) din Hotărârea nr. 4/2021 privind stabilirea salariului minim brut garantat în plată stabilit la 2300 lei începând cu data de 13.01.2021, corespunzător unui program de lucru de 169,333 ore, ceea ce reprezintă un tarif orar de 13,583 lei/ora.

Pe lângă salariul minim garantat în plată, asocierea câștigătoare trebuie să includă în pret și costurile legate de plata indemnizației concediului de odihnă anual, plata muncii efectuate pe timp de noapte de către agentii implicați în executarea contractului de achiziție publică, a orelor lucrate în zilele de repaus săptămânal, în cele de sărbători legale și, eventual, orele suplimentare cu respectarea dispozițiilor prevăzute de Codul muncii.

De asemenea, ofertantul câștigător trebuie să aibă în vedere și costurile legate de plata contribuției cu munca asiguratorie de 2,25 % CAM, conform art. 220 ind. 3) din Legea nr. 227/2015 în vigoare, precum și contribuția fondului de handicap pe care o datorează la bugetul de stat consolidat cu respectarea art. 78 alin. 2) și alin. 3) din Legea nr. 448/2016, cu modificările și completările ulterioare, inclusiv costurile cu dotarea și echiparea personalului de pază, mijloacele tehnice de comunicare, documentele specifice serviciului de pază, întruirea agenților, avize medicale periodice, costurile legate de activitatea de dispecerizare, monitorizare și intervenție rapidă, cgețutele de delegare, transport, cazare și diurna pentru personalul ce nu își are domiciliul în raza administrativ-teritorială din locul de prestare a serviciului (mun. Slobozia, jud. Ialomița), precum și toate celelalte costuri ce decurg din prestarea serviciilor în perioada contractuală.

MOD DE CALCUL A ELEMENTELOR DE PREȚ AL:

În justificarea formării pretului propus, toți ofertanții trebuiau să pornească de la salariul minim brut garantat în plată la suma de 2300 lei aplicabil de la data de 13.01.2021, în conformitate cu dispozițiile art. 1 alin. 1) din Hotărârea nr. 4/2021, pentru care s-a stabilit un program de lucru de 169,33 ore, ceea ce reprezintă un tarif orar de 13,583 lei/ora.

Intrucât serviciul de pază se prestează în patru posturi de pază, cu un program de lucru de 24 de ore din 24 ore, 7 zile din săptămână, pentru respectarea normei legale de lucru sunt necesari 17,25 agenți/contract 12 luni (4,31 agenți/post 24 ore x 4 posturi de 24 ore/24 ore), pe întreaga perioadă contractuală, stabiliți după cum urmează:

365 zile/12 luni perioada contract x 24 ore/zi = 8760 ore/contract

8760 ore/contract : 12 luni = 730 ore/luna/post 24 ore : 169,333 ore program de lucru conform Hotărârii nr. 4/2021 = 4,34 agenți/post 24 ore x 4 posturi de pază de 24 ore din 24 ore, 7 zile pe săptămână = 17,25 agenți necesari a fi implicați în contract pentru a se respecta norma legală de lucru de 169,333 ore prevăzută de Hotărârea nr. 4/2021.

1. **Salariul de încadrare BRUT** – nu poate fi mai mic de 2300 lei (salariul minim brut pe economie la data publicării anunțului de participare în SICAP) – conform Hotărârii nr. 4/2021, aplicabil de la data de 13.01.2021

2. **Spor ore de noapte, cu respectarea și aplicarea art. 126 lit. b) raportat la art. 125 din Codul muncii:**

2300 salariu baza, conform Hotărârii nr. 4/2021 x 25% spor noapte, conform art. 126 din

Codul muncii x 33,33 % ponderea orelor de noapte= 191,65 lei cost indemnizatie concediu/luna/agent
191,65 : 169,333 ore program de lucru = **1,13 lei cost spor de noapte /ora/agent.**

Orice valoarea sub valoarea de 1,13 lei/ora -cost spor de noapte, indicata de contestatoare temeinica sustinerilor sale, este nereala si incalca norma de drept incidenta, ceea ce conduce la stabilirea neconformitatii ofertei castigatoare.

Relevante in solutionarea acestei critici sunt prevederile din Codul muncii, prevazute la:
"Art. 125

(1) Munca prestată între orele 22,00-6,00 este considerată muncă de noapte.

(2) Salariatul de noapte reprezintă, după caz:

a) salariatul care efectuează muncă de noapte cel puțin 3 ore din timpul său zilnic de lucru;

b) salariatul care efectuează muncă de noapte în proporție de cel puțin 30% din timpul său lunar de lucru.

(3) Durata normală a timpului de lucru, pentru salariatul de noapte, nu va depăși o medie de 8 ore pe zi, calculată pe o perioadă de referință de maximum 3 luni calendaristice, cu respectarea prevederilor legale cu privire la repausul săptămânal.

(4) Durata normală a timpului de lucru pentru salariații de noapte a căror activitate se desfășoară în condiții speciale sau deosebite de muncă nu va depăși 8 ore pe parcursul oricărei perioade de 24 de ore decât în cazul în care majorarea acestei durate este prevăzută în contractul colectiv de muncă aplicabil și numai în situația în care o astfel de prevedere nu contravine unor prevederi exprese stabilite în contractul colectiv de muncă încheiat la nivel superior.

(5) În situația prevăzută la alin. (4), angajatorul este obligat să acorde perioade de repaus compensatorii echivalente sau compensare în bani a orelor de noapte lucrate peste durata de 8 ore.

(6) Angajatorul care, în mod frecvent, utilizează munca de noapte este obligat să informeze despre aceasta inspectoratul teritorial de muncă.

Art. 126

Salariații de noapte beneficiază:

a) fie de program de lucru redus cu o oră față de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care efectuează cel puțin 3 ore de muncă de noapte, fără ca aceasta să ducă la scăderea salariului de bază;

b) fie de un spor pentru munca prestată în timpul nopții de 25% din salariul de bază, dacă timpul astfel lucrat reprezintă cel puțin 3 ore de noapte din timpul normal de lucru."

3. Spor repaus saptamanal, potrivit art. 137 din Codul muncii:

2300 salariu baza, conform Hotararii nr. 4/2021 x 0,50% spor de weekend, conform art. 137 din Codul muncii x 28,571% ponderea orelor de weekend = **3,29 lei cost spor/luna/agent** : 169,333 ore program lucru = **0,02 lei/ora cost spor weekend**

Pentru repausul saptamanal, ofertantii trebuie sa respecte si sa aplice dispozitiile art. 137 alin. 4) si alin. 5) din Codul muncii:

- (1) Repausul saptamanal este de 48 de ore consecutive, de regula sambata si duminica.
- (2) În cazul în care repausul în zilele de sâmbătă și duminică ar prejudicia interesul public sau desfășurarea normală a activității, repausul săptămânal poate fi acordat și în alte zile stabilite prin contractul colectiv de muncă aplicabil sau prin regulamentul intern.
- (3) În situația prevăzută la alin. (2) salariații vor beneficia de un spor la salariu stabilit prin contractul colectiv de muncă sau, după caz, prin contractul individual de muncă.
- (4) În situații de excepție zilele de repaus săptămânal sunt acordate cumulat, după o perioadă de activitate continuă ce nu poate depăși 14 zile calendaristice, cu autorizarea inspectoratului teritorial de muncă și cu acordul sindicatului sau, după caz, al reprezentanților salariaților.
- (5) Salariații al căror repaus săptămânal se acordă în condițiile alin. (4) au dreptul la dublul compensațiilor cuvenite potrivit art. 123 alin. (2).”

4. **Sporul pentru munca prestata in zilele de sarbatoare legala – 15 zile de sarbatori legale pe an, conform art. 139 din Codul muncii coroborat cu art. Art. 142 din Codul muncii:**

2300 salariu baza, conform Hotararii nr. 4/2021 x 100% spor de sarbatori legale x 4,10%
 ponderea orelor de sarbatori legale = 94,30 lei cost spor ore sarbatori legale/luna/agent :
 169,333 ore program lucru = 0,556 lei/ora – cost spor sarbatori legale

5. **Indemnizatia privind concediul de odihna – conform art. 144, art. 145, art. 146 si art. 150 din Codul muncii, salariații au dreptul la un numar minim de 20 de zile de concediu de odihna/an.**

2230 lei salariu baza conform art. 1 alin. 1) din HG nr. 935/2019 : 12 luni = 191,67 lei
 indemnizatie concediu de odihna/luna/agent L 169,333 ore program de lucru = 1,13 lei/ora/agent i-
 cost indemnizatie concediu de odihna

6. **In cazul in care ofertantul castigator a indicat valoarea de “0 lei” pentru sporul de noapte, ca si element de cost ce intra in fundamentarea pretului propus, atunci s-a prevalat de dispozitiile art. 126 lit a) din Codul muncii, caz in care a redus programul de lucru cu o ora fata de durata de lucru efectiva, fara ca aceasta sa conduca la diminuarea salariului de baza de 2300 lei.**

In aceste conditii, agentii se presteaza vor lucra un numar mai mic de ore fata de programul de lucru de 169,333 ore reglementat de Hotararea nr. 4/2021.

365 zile/12 luni perioada contract x 24 ore/zi = 8760 ore/contract
 8760 ore/contract : 12 luni = 730 ore/luna/post 24 ore : 24 ore/zi = 30,42 ore medie/luna/post
 24 ore x 1 ora noapte redusa pe zi = 30,42 ore noapte reduse pe luna in masura in care
 ofertantul castigator a aplicat dispozitiile art. 126 lit. a) din Codul muncii.

30,42 ore noapte reduse pe luna in masura in care ofertantul castigator a aplicat dispozitiile art. 126 lit. a) din Codul muncii : 4,31 agenti/post 24 ore = 7,06 ore noapte reduse per luna/agent, de unde rezulta ca un salariat/agent va efectua lunar un numar de 162,271 ore program lucru/luna/post 24 de ore, mentinandu-se salariul de baza de 2.300 lei prevazut de Hotararea nr. 4/2021 raportat la art. 126 lit. a) din Codul muncii.

2300 lei : 162,271 ore program lucru lunar = 14,17 lei/ora – tarif de la care ofertantul criticat trebuia sa porneasca in calculul elementelor de cost ce intra in formarea pretului ofertat. Daca ofertantul castigator a mentinut acelasi tarif de 13.583 lei/ora in cazul in care

reduce programul pe timp de noapte cu o ora, atunci oferta sa financiară este neconformă sub aspectul formării pretului.

Mai mult, pentru acoperirea orelor reduse pe timp de noapte, ofertantul câștigător trebuia să suplimenteze personalul de pază cu încă 0,18 agenți/post 24 ore, respectiv cu un număr de 1 agent/contract/4 posturile de pază.

7. Dacă nu a suplimentat numărul agenților în contract, atunci ofertantul câștigător trebuia să includă în pret și costurile legate de plata orelor suplimentare efectuate, cu respectarea și aplicarea dispozițiilor art. 123 raportat la art. 120 din Codul muncii, potrivit cărora:

“Art. 123

(1) În cazul în care compensarea prin ore libere plătite nu este posibilă în termenul prevăzut de art. 122 alin. (1) în luna următoare, munca suplimentară va fi plătită salariatului prin adăugarea unui spor la salariu corespunzător duratei acesteia.

(2) Sporul pentru munca suplimentară, acordat în condițiile prevăzute la alin. (1), se stabilește prin negociere, în cadrul contractului colectiv de muncă sau, după caz, al contractului individual de muncă, și nu poate fi mai mic de 75% din salariul de bază.”

8. Contribuția pentru munca asiguratorie datorată la bugetul de stat consolidat, potrivit art. 220 Ind. 3) din Legea 227/2015 privind Codul fiscal, modificată și completată prin OUG nr. 79/2017 – contribuția asiguratorie pentru munca, datorată de angajator – 2,25 %.

Modul calculului valorii contribuției pentru munca asiguratorie:

Valoarea totală drepturilor salariale (salariu de bază, spor de noapte, spor de weekend, spor de sărbători legale, spor de ore suplimentare, indemnizația concediului de odihnă anual) x 2,25% CAM contribuție pentru munca asiguratorie, conform art. 220 Ind. 3) din Legea nr. 227/2015, cu modificările și completările ulterioare = valoarea contribuției pentru munca asiguratorie lei/lună/agent : 169,333 ore program lucru = valoarea contribuției pentru munca asiguratorie lei/oră/agent

Doar din calculele prezentate anterior cu privire la costurile legate de plata drepturilor salariale convenite agenților pentru munca prestată, onorariul Consiliului poate reține ca toți ofertanții fac o cheltuială cu drepturile salariale de 16,42 lei/oră/agent, ce include salariul de bază, sporul de noapte, sporul de weekend, sporul de sărbători legale, sporul de ore suplimentare, indemnizația concediului de odihnă anual, valoare ce este cu mult mai mare decât tariful orar de 14,22 lei/oră, fără TVA propus de Asocierea S.C. S.R.L. – lider asocieră, S.C. S.R.L. – membru asociat, S.C. S.R.L. – membru asociat,

9. Art. 78 alin. 2) și 3) din Legea nr. 448/2006, modificată și completată prin Ordonanța nr. 60/2017.

Ofertantul câștigător trebuia să respecte și să aplice dispozițiile art. 78 din Legea nr. 448/2006, modificată și completată prin OUG nr. 60/2017, în sensul că, la stabilirea corectă a valorii fondului de handicap trebuia să ia în considerare numărul total de salariați existent la data depunerii ofertei.

Potrivit textului de lege în vigoare, dispozițiile art. 78 alin. 2) și alin. 3) din Legea nr. 448/2006 prevăd:

“2) Autoritățile și instituțiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care au cel puțin 50 de angajați, au obligația de a angaja persoane cu handicap într-un procent de cel puțin 4% din numărul total de angajați.

3) Autoritățile și instituțiile publice, persoanele juridice, publice sau private, care nu angajează persoane cu handicap în condițiile prevăzute la alin. (2), pot opta pentru una dintre următoarele

obligații: a) să plătească lunar către bugetul de stat o sumă reprezentând salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată înmulțit cu numărul de locuri de muncă în care nu au angajat persoane cu handicap; b) să plătească lunar către bugetul de stat o sumă reprezentând echivalentul a minimum 50% din salariul de bază minim brut pe țară garantat în plată înmulțit cu numărul de locuri de muncă în care nu au angajat persoane cu handicap, iar cu suma reprezentând diferența până la nivelul sumei prevăzute la lit. a) să achiziționeze, pe bază de parteneriat, produse sau servicii realizate prin activitatea proprie a persoanelor cu handicap angajate în unități protejate autorizate."

Ori, din Raportul procedurii nu reiese dacă ofertantul desemnat castigator a depus Extrasul Revisal pentru a proba numărul total de salariați existent la momentul depunerii ofertei, certificatele de încadrare a gradului de handicap și contractele de muncă (sau rapoarte Revisal per salariat) pentru persoanele cu handicap pe care le-ar avea angajate eventual

Calcularea fondului de handicap se efectuează pentru două ipoteze, astfel:

1. In ipoteza 1. Numărul mediu salariați la nivelul ofertantului castigator (stabilit prin însumarea numărului total de salariați pe care îi are fiecare din cei doi operatori economici asociați) x 4%, conform art. 78 alin. 2 din Legea nr. 448/2006 = X - număr total persoane cu handicap la nivelul asocierii, pe care ofertantului castigator ar trebui să le aiba angajate pentru a nu a mai avea obligația de a plăti fondul de handicap la bugetul de stat.

In această ipoteză, respectiv, numai în situația în care ofertantul castigator demonstrează că deține procentul de 4% dintre angajați ca fiind persoane cu handicap, acesta ar putea include în fundamentarea detaliată a tarifului orar propus a prețului valoarea de „0” (zero) lei aferentă fondului de handicap, aplicabile fiind dispozițiile art. 78 alin. 2) din Legea nr. 448/2006.

2. In ipoteza 2. In cazul în care are angajate un număr mai mic de persoane cu handicap decât totalul rezultat în urma aplicării procentului de 4% din totalul salariaților (existent la data depunerii ofertei), atunci ofertantul criticat are obligația legală de a calcula și de a achita respectivă contribuție la bugetul de stat, valoarea în discuție trebuind să se regasească în prețul unitar ofertat, aplicabile fiind dispozițiile art. 78 alin. (2) și alin. (3) din Legea nr. 448/2006, astfel:

- Y - număr total persoane cu handicap pentru care se calculează fondul de handicap x 2.300 lei, conform Hotărârii nr. 4/2021/număr total mediu salariați existent la nivelul asocierii castigatoare = valoare contribuție fond handicap/luna/agent/169,333 ore program pe luna/agent = cost contribuție fond handicap/ora/agent, valoarea ce trebuie să se regasească ca element de cost în tariful orar unitar ofertat.

In cazul persoanelor cu handicap angajate cu timp parțial de muncă, numărul acestor persoane se calculează fractionat, proporțional cu timpul efectiv lucrat, precizat în Raportul per salariat sau contractul individual de muncă, sens în care exemplificăm astfel:

- pentru 8 ore lucrate, se stabilește 1 persoană cu grad de handicap;
- pentru 4 ore lucrate, se stabilește 0,50 persoane cu grad de handicap;
- pentru 2 ore lucrate, se stabilește 0,25 persoane cu grad de handicap;
- pentru 1 ora lucrată, se stabilește 0,125 persoane cu grad de handicap.

Baza legală pentru calculul fondului de handicap este statuata prin dispozițiile art. 78 alin. (1)-(3) din Legea nr. 448/2006, cu modificările și completările ulterioare, și Instrucțiunile din 12.11.2008 privind aprobarea Ordinului 590/2008 al Președintelui Autorității Naționale pentru Persoanele cu Handicap, astfel:

In Instrucțiunile din 12.11.2008, la art. 2, se prevede că „(1) Numărul de angajați care se ia în calcul este numărul mediu de angajați din lună. (2) Se determină numărul mediu lunar de salariați din fiecare lună ca medie aritmetică simplă rezultată din suma efectivelor zilnice de salariați din luna respectivă, inclusiv zilele de repaus săptămânal, zilele de sărbători legale și alte zile în care, potrivit dispozițiilor legale, nu se lucrează, împărțită la numărul total de zile calendaristice. În efectivile zilnice

nu vor fi incluși salariații aflați în concediu fără plată, cei aflați în grevă, cei detașați la lucru în străinătate și nici cei ale căror contracte individuale de muncă sunt suspendate. Pentru fiecare zi de repaus săptămâna."

In exemplificare, va solicitam respectuos sa luati in considerare ca, din datele furnizate de ANAF, reiese că **oferantul castigator are obligatia legala de a calcula si de a include in pret costurile legale de plata contributiilor fondului de handicap, pentru care se depune Declaratia 100 la agentiile fiscale competente.**

Este mai mult decat evident faptul ca entitatea contractanta nu a facut verificari si nu a stabilit in concret daca ofertantul castigator a aplicat si respectat prevederile art. 78 din Legea nr. 448/2006, modificata si completata prin OUG nr. 60/2017.

De asemenea, respectuos **va solicitam sa verificati daca operatorul economic clasat pe locul 1 a folosit si a utilizat legal ajutorul de stat in diminuarea pretului, respectiv daca ajutorul de stat obtinut in baza conventiilor AJOFM sunt incheiate cu respectarea Legii nr. 76/2002, prin raportare la prevederile art. 210 alin. 1) lit. f) din. Legea nr. 98/2016 coroborat cu art. 133 si art. 136 din HG nr. 395/2016 si a fost utilizat numai in legatura cu procedura de achizitiei desfasurata de autoritatea contractanta.**

Asa cum am mai invocat, din analiza continutului actelor administrative emise de autoritatea contractanta nu face nicio mentiune daca ofertantul a utilizat sau nu ajutorul de stat si in alte proceduri pentru a diminua tariful propus, in caz contrar ne-am afla intr-o situatie de concurenta neajurata ce conduce la incheierea frauduloasa a contractului ce urmeaza a fi atribuit.

Astfel, se impune sa se verifice daca ofertantul castigator a facut dovada reala ca sumele totale subventionate sunt puse la dispozitia exclusiva a autoritatii contractante si sunt folosite numai cu privire la executarea contractului de achizitie iar persoanele subventionate sunt implicate efectiv in prestarea serviciilor pe intreaga perioada contractuala.

Diminuarea tarifului de propus de ofertantul clasat pe locul 1 prin „utilizarea” unor sume pretins rezultate din conventiile AJOFM, pe care le-a incheiat eventual cu Agentia Judeteana pentru Ocuparea Fortei de Munca din judetul in care are inregistrat sediul social, nu poate fi acceptata in lipsa unor documente/informatii certe care sa asigure respectarea cadrului legal al procedurii de atribuire si al respectarii din considerentele motivarii .

Insa, pentru a fi acceptate sumele din conventiile pe baza carora au fost angajati someri ce isi au domiciliul in judetul in care este inregistrat ofertantul castigator, comisia de evaluare ar fi trebuit sa clarifice toate aspectele legate de includerea in tarif si a costurilor necesare deplasarii angajatilor (cazare, diurna, transport), in locul de executare a cordului cadru de la localitatile autoritatii contractante, adica locul in care se vor presta serviciile din prezenta procedura.

Pe de alta parte, comisia de evaluare trebuia sa solicite ofertantului desemnat castigator un calcul detaliat, cu documente justificative, in dovedirea existentei faptice a sumelor din conventiile, in sustinerea pretului oferat.

Apreciem ca se impunea si se impune sa se verifice de catre comisia de evaluare inclusiv aspectul privind situatia in care raporturile de munca dintre ofertantul criticat si persoana angajata pentru care se obtine subventie ar inceta anterior expirarii termenului pentru care se obtine ajutorul de stat. In aceste conditii, acest ofertant nu mai poate face dovada ca poate utiliza sumele declarate ca subventie in diminuarea tarifului propus. Practic, ofertantul criticat nu ar mai incasa nicio subventie pentru perioada declarata ca va obtine aceste sume cu titlu de ajutor de stat. Ori, daca ar inlocui persoana initiala pentru care a obtinut subventia (cu o noua persoana subventionata) sau daca ar invoca alte sume subventionate obtinute in baza unor noi conventiile AJOFM) alte conventiile decat conventiile din oferta initiala depusa in procedura), ar conduce la o modificare a ofertei (atat la o modificare a propunerii tehnice, cat si la o modificare a propunerii financiare) ce ar determina excluderea sa din procedura de atribuire.

In admiterea temeiniciei sutinerilor contestatoarei, va invocam si Decizia nr. 444/25.05.2020 a Curtii de Apel Cluj – Sectia de contencios administrativ si fiscal, data in dosarul nr. 196/33/2020; Decizia nr. 1294/2019 a Curtii de Apel Timisoara, Decizia Curtii de Apel Timisoara nr. 253/22.02.2021, pronuntata de catre Curtea de Apel Timisoara – Sectia de contencios administrativ si fiscal, in Dosarul nr. 127/59/2021; Decizia CNSC nr. 109/C3/2862; Decizia CNSC nr. 1709/C2/1889/22.09.2020, ramasa definitiva; Decizia CNSC nr. 735/C9/2020, ramasa definitiva, Decizia nr. 1294/2019 a Curtii de Apel Timisoara, decizii prin care instanta de judecata competenta si organul independent administrativ-jurisdictional s-au pronuntat fata de aspectele pe care vi le invederam, fiind pertinente si concludente in solutionarea prezentei contestatii.

Din practica judiciara, s-a retinut ca persoanele pentru care un operator economic obtine ajutorul de stat pe care il utilizeaza in diminuarea tarifului unitar oferat trebuie sa fie implicata in contract si sa presteze efectiv serviciile achizitionate pentru a se garanta libera concurenta intre ofertanti, respectiv pentru a se garanta respectarea principiilor legalitatii, al asumarii si al proportionalitatii. Pentru aceste persoane, ofertantul trebuia sa depuna in oferta financiara si declaratiile de disponibilitate ale acestor persoane prin care isi dau acordul de a fi implicate in acordul cadru.

Pentru persoanele subventionate, ofertantul de pe locul 1 trebuia sa faca si dovada includerii in pret a tuturor costurilor cu delegarea, cazarea, diurna si transportul de la locul de munca la adresa de domiciliu, si invers, pe intreaga perioada contractuala, Intrucat acest personal subventionat isi are domiciliul in alte judete, aflate in afara locului de executare /prestare a serviciilor furnizate.

Pentru cheltuielile cu delegarea, transportul, cazarea si diurna personalului de paza subventionat, avem rugamintea sa luati in considerare cele expuse anterior pentru dovedirea temeiniciei contestatiei promovate.

In procesul de reevaluare financiara, comisia de evaluare putea stabili locul de domiciliu al persoanelor subventionate implicate in prestarea serviciilor de paza, deci si distanta pana la locul de executare a contractului de achizitie publica.

In consecinta, comisia de evaluare putea sa stabileasca realitatea si legalitatea valorilor indicate de ofertantul criticat pentru costurile ce decurg din aplicabilitatea art. 44 alin. 2) din Codul muncii, cu privire la indemnizatia de delegare, transport, cazare si diurna pentru agentii subventionati.

Comisia de evaluare nu a solicitat acestui operator economic dovezi care sa asigure identificarea domiciliului agentilor propusi de ofertantul castigator, cu locul de prestare a serviciilor furnizate pentru a se putea stabili valoarea reala a acestor costuri si daca valorile indicate sunt corecte.

Din informatiile furnizate nu se poate retine ca ofertantul castigator probeaza justificarea preturilor finale, oferate pe loturi. Justificarea unui tarif oferat presupune calculatii si dovezi concludente din care sa rezulte ca acopera toate costurile pe intreaga perioada de derulare a acordului cadru si ca serviciile achizitionate pot fi executate la nivelul calitativ si cantitativ solicitat de autoritatea contractanta, prin documentatia de atribuire.

Pentru ca justificarea pretului sa nu fie doar formala si sa permita in mod obiectiv o verificare, comisia de evaluare trebuie sa alba suficiente elemente prin intermediul carora sa poata concluziona, fara niciun dubiu, ca pretul propus este sau nu sustenabil.

Autoritatea contractanta trebuia sa constientizeze raspunderea ce li revine din desemnarea unei oferte ca fiind castigatoare, asupra careia nu poate sa existe nicio indoiala legata de includerea tuturor elementelor de cost, in absenta carora sau in lipsa/neincluderea integrala a acestora s-ar aduce atingere concurentei nelobale intre ofertanti.

In acord cu dispozitiile art. 133 din HG nr. 395/2016, comisia de evaluare are obligatia de a analiza si verifica fiecare oferta atat din punct de vedere al elementelor tehnice tehnice propuse, ca si

din punct de vedere al aspectelor financiare pe care le implica, obligatie asumata de ofertanti si in baza declaratiei pe proprie raspundere data in conditiile art. 51 alin. 2) din Legea nr. 98/2016.

Operatorii economici trebuie sa elaboreze si sa depuna oferta de participare respectand toate prevederile legale in vigoare, astfel nu pot propune preturi care nu sunt rezultatul liberei concurente intre ofertanti sau care nu pot fi justificate. In incercarea de a ofera un pret cat mai scazut, operatorii economici nu pot face reduceri de salarii orare sub nivelul drepturilor salariale care se cuvin personalului ce presteaza serviciile de paza, in caz cotrar ar fi incalcate dispozitiile art. 164 coroborat cu art. 160 din Codul muncii.

In acest context, sumele subventionate trebuie sa fie puse la dispozitia autoritatii contractante pentru prestarea conforma a serviciilor furnizate, suma totala subventionata fiind stabilita pentru perioada ramasă in plată a conventiilor AJOFM si utilizată exclusiv pentru executarea acordului-cadru, in toata perioada de valabilitate, iar agentii de paza subventionati sa fie implicati efectiv in prestarea serviciilor

In plus, mentinerea disponibilitatii sumei necesare pe durata executarii contractului este un element util pentru a evalua obiectiv si in concret capacitatea economica si financiara a ofertantului in raport cu angajamentele pe care si le ia. Buna executare a contractului este astfel intrinsec legata de aspectul daca ofertantul dispune de mijloacele financiare necesare pentru a-l duce la bun sfarsit.

In cazul in care ofertantul castigator a invocat subventia de stat, din punct de vedere contabil, subventiile sunt tratate in Sectiunea 4¹¹ la pct. 392-404 din OMFP nr. 1802/2014 pentru aprobarea Reglementarilor contabile privind situatiile financiare anuale individuale si situatiile financiare anuale consolidate, cu modificarile si completarile ulterioare, in sensul ca, in categoria subventiilor se cuprind subventiile aferente activelor si subventiile aferente veniturilor, incat recunoasterea veniturilor din subventii se efectueaza cu respectarea clauzelor care au stat la baza acordării lor.

Astfel ca, pentru asigurarea corelării cheltuielilor finanțate din subvenții cu veniturile aferente se procedează astfel:

a) din punctul de vedere al contului de profit și pierdere: în cursul fiecărei luni se evidentiază cheltuielile după natura lor, iar la sfârșitul lunii se evidentiază la venituri subvențiile corespunzătoare cheltuielilor efectuate;

- din punctul de vedere al bilanțului:

- creanța din subvenții se recunoaște în corespondență cu veniturile din subvenții, dacă au fost efectuate cheltuielile suportate din aceste subvenții, sau pe seama veniturilor amânate, dacă aceste cheltuieli nu au fost efectuate încă;

- periodic, odată cu cererea de rambursare a contravalorii cheltuielilor suportate sau pe baza altor documente prin care se stabilesc și se aprobă sumele cuvenite, se procedează la regularizarea sumelor înregistrate drept creanță din subvenții.

Astfel, subvențiile se recunosc pe o bază sistematică drept venituri ale perioadelor corespunzătoare cheltuielilor aferente pe care aceste subvenții urmează să le compenseze, iar în cazul în care într-o perioadă se încasează subvenții aferente unor cheltuieli care nu au fost încă efectuate, subvențiile primite nu reprezintă venituri ale acelei perioade curente.

Prin urmare, în raport de dispozițiile art. 210 alin. (5) din Legea nr. 98/2016, la verificarea prețului neobișnuit de scăzut dat de faptul că ofertantul beneficiază de un ajutor de stat, autoritatea contractantă trebuia să îi solicite acestuia clarificări la care acesta să poată demonstra că ajutorul de stat a fost acordat în mod legal, dovezile certe care puteau atesta existența și legalitatea subvențiilor invocate rezultând din situațiile financiare anuale și bilanțele contabile lunare care trebuiau să reflecte următoarele înregistrări doveditoare:

a) **la data aprobării subvenției trebuie să se înregistreze subvenția de primit: contul 4452 "Împrumuturi nerambursabile cu caracter de subvenții" = contul 472 "Venituri înregistrate în avans".**

În cazul utilizării subvențiilor în contracte cu personal anume desemnat (sunt nominalizate persoanele ce efectuează serviciul) 472 = 472.1 cu suma indisponibilizată pentru contractul în cauză. La nominalizarea de personal se deschid analitice pentru fiecare persoană în parte.

b) înregistrare cheltuieli cu salarii:

- contul 641 = 421 și la sfârșitul lunii respective: cheltuiala salarială;
- contul 472.1 "Venituri înregistrate în avans" = 7414 "Venituri din subvenții de exploatare pentru plata personalului" suma efectiv încasată de la AJOFM, existând posibilitatea ca, chiar dacă angajatul este inclus în Convenția încheiată cu AJOFM, unele dintre sume să nu se încaseze din motive precum: demisia angajatului, reducerea fondurilor etc.

c) înregistrare încasare subvenție:

- contul 512 "Conturi curente la bănci" = 4452 "Imprumuturi nerambursabile cu caracter de subvenții".

În absența efectuării unor astfel de verificări asupra realității primirii ajutoarelor de stat conform convențiilor încheiate cu AJOFM, încât să fi fost eficientă rigoarea documentației de atribuire conform căreia „**Pentru reducerea prețului conform subvenției AJOFM, ofertantul este obligat să depună documente justificative**”, respectivele convenții devin mijloace de manipulare a rezultatului procedurilor de atribuire, prin care o serie de agenți economici „specializați” în invocarea unor astfel de documente, practică frecvent o concurență neloială prin avansarea de prețuri nejustificate, cu consecințe directe asupra modului defectuos de îndeplinire a serviciilor din obiectul acordului-cadru, dar și asupra asigurării drepturilor ce se cuvin în mod legal angajaților.

Critici cu privire la cheltuielile de delegare, transport, cazare și diurna

În exercitarea atribuțiilor ce i-au fost statuate prin dispozițiile art. 127 din HG nr. 935/2016, comisia de evaluare avea obligația de a se analiza și de a verifica fiecare ofertă atât din punct de vedere al elementelor tehnice propuse, cât și din punct de vedere al aspectelor financiare pe care le implică, inclusiv corelarea elementelor de cost cu specificațiile tehnice din caietul de sarcini, al respectării și aplicării actelor normative incidente și să nu se afle în situația prevăzută la art. 210 din Lege.

Din analiza procesului verbal de evaluare a propunerilor financiare, raportul final al procedurii de atribuire și sollicitările de clarificare emise cu privire la oferta financiară a ofertantului clasat pe locul 1, se poate stabili că autoritatea contractantă nu a efectuat verificări cu privire la costurile pe care le implică delegarea, cazarea, transportul și diurna personalului subvenționat pe care ofertantul câștigător avea obligația să îl implice în prestarea efectivă a serviciilor furnizate, astfel cum este prevăzut în documentația de atribuire.

Astfel, pentru personalul de pază subvenționat, ofertantul câștigător trebuia să includă în preț toate aceste costuri, pe toată perioada de 48 luni a acordului cadru, ținând cont că agenții de securitate își au domiciliul în județul în care își are înregistrat sediul social acest ofertant (și în care se încheie și convențiile AJOFM) iar serviciile se prestează în alte județe.

Prin practica judiciară s-a statuat obligativitatea ofertanților de a implica efectiv agenții subvenționați în executarea contractului de achiziție publică în scopul respectării liberei concurențe între operatorii economici și de a garanta că sumele subvenționate obținute pentru aceste persoane sunt puse la dispoziția exclusivă a autorității contractante și nu sunt utilizate în diminuarea tarifelor pferate și în alte proceduri de atribuire.

Cheltuielile cu delegarea, cazarea, transportul, diurna și cazarea personalului subvenționat reies din aplicabilitatea art. 25, art. 42-44 din Codul muncii în vigoare raportat la art. 1 din Anexa la HOTĂRÂREA nr. 714/2018.

Potrivit Art. 6 din Legea 82/1991 Legea Contabilității, orice operațiune economico-financiară efectuată se consemnează printr-un document justificativ. Astfel, Ordinul de deplasare (delegatie) – cod 14-5-4, este documentul justificativ prin care se face dovada plății anumitor cheltuieli pe perioada delegării, potrivit Ordinului 2634/2015 privind documentele financiar-contabile.

Conducătorul ofertantului câștigător are obligația să emită decizia de delegare prin completarea în Ordinul de deplasare a datelor persoanei care urmează să efectueze deplasarea: funcția, sarcina de îndeplinit pe perioada delegației, locul și durata ei.

Ordinul de deplasare este înaintat departamentului de Resurse Umane al ofertantului criticat, care are sarcina să anunțe persoana desemnată și să instiinteze și departamentul financiar-contabil pentru ca acesta să îi acorde un avans spre decontare persoanei delegate, dacă aceasta este procedura stabilită de entitate prin Regulamentul Intern.

La întoarcerea în unitate, angajatul va completa în Ordinul de deplasare (delegație) avansul primit spre decontare la plecare, cheltuielile efectuate în baza documentelor justificative. Odată depus, ordinul se va aproba de reprezentantul legal al ofertantului criticat și se va înmăna departamentului financiar-contabil pentru verificările finale, închiderea acestuia (a diferenței de plată sau de oncasat) și înregistrarea în evidențele financiar-contabile.

Perioada delegării. În decurs de 12 luni, un salariat poate fi delegat pentru o perioadă de cel mult 60 de zile. Este posibilă depășirea acestei perioade doar cu acordul acestuia și doar pentru perioade de cel mult 60 zile succesive. În concluzie, la fiecare 60 de zile de delegație, angajatul trebuie să își dea explicit acordul pentru a continua.

Refuzul persoanei delegate de a pleca în delegație mai mult de 60 de zile în decursul a 12 luni, conduce la neconfirmitatea ofertei aparținând ofertantului câștigător și care astfel nu mai îndeplinește cerințele documentației de atribuire și constituie o modificare a ofertei depusă inițial în procedura de atribuire.

Ori, toate aceste aspecte nu au fost verificate și analizate de comisia de evaluare în procesul de reevaluare financiară

Delegarea poate fi dispusă pentru o perioadă de cel mult 60 de zile calendaristice în 12 luni și se poate prelungi pentru perioade succesive de maximum 60 de zile calendaristice, numai cu acordul salariatului. Refuzul salariatului de prelungire a delegării nu poate constitui motiv pentru sancționarea disciplinară a acestuia. (Art. 44, Codul Muncii)

Potrivit art. 44 alin. 2) din Codul muncii, salariatul/agentul de pază delegat are dreptul la plata cheltuielilor de transport și cazare, precum și la o indemnizație de delegare, în condițiile prevăzute de lege sau de contractul colectiv de muncă aplicabil.

Cuquantumul acestor cheltuieli sunt prevăzute la art. 1 din Anexa la HOTĂRÂREA nr. 714/2018 din 13 septembrie 2018 privind drepturile și obligațiile personalului autorităților și instituțiilor publice pe perioada delegării și detașării în altă localitate, precum și în cazul deplasării în interesul serviciului, se prevede cuquantumul cheltuielilor pentru diurna și cazare.

Articolul 1 [Indemnizație de delegare, alocație zilnică de delegare]:

(1) *Persoana delegată într-o localitate situată la o distanță cuprinsă între 5 și 50 km de localitatea în care își are locul permanent de muncă beneficiază de o indemnizație de delegare, în*

cuantum de 20 lei/zi, indiferent de funcția pe care o îndeplinește și de autoritatea sau instituția publică în care își desfășoară activitatea.

(2) Persoana delegată într-o localitate situată la o distanță mai mare de 50 km de localitatea în care își are locul permanent de muncă și care nu se poate înapoia la sfârșitul zilei de lucru beneficiază de o **alocație zilnică de delegare** compusă din:

- a) o **indemnizație de delegare**, în cuantum de 20 lei/zi, indiferent de funcția pe care o îndeplinește și de autoritatea sau instituția publică în care își desfășoară activitatea;
- b) o **alocație de cazare**, în cuantum 230 lei/zi, în limita căreia trebuie să își acopere cheltuielile de cazare.

(3) Ordonatorul de credite poate aproba, în situații temeinic fundamentate, majorarea alocației de cazare prevăzute la alin. (2) lit. b) cu până la 50%.

(4) Indemnizația de delegare sau alocația zilnică de delegare, după caz, se acordă fără prezentarea de documente justificative, cu excepția situației prevăzute la alin. (3).

(5) Pentru delegarea cu o durată de o singură zi, precum și pentru ultima zi, în cazul delegării dispuse pentru o perioadă mai lungă de o zi, nu se acordă alocație zilnică de cazare, iar indemnizația de delegare se acordă numai dacă durata delegării este de cel puțin 12 ore.

(6) Numărul zilelor calendaristice în care persoana se află în delegare se calculează de la data și ora plecării până la data și ora înapoierii mijlocului de transport din și în localitatea unde își are locul permanent de muncă, considerându-se fiecare 24 de ore câte o zi de delegare.

Cheltuielile cu transportul se decontează în baza documentelor justificative și poate fi efectuat pe orice ruta de deplasare (rutier, feroviar etc). **Particularitate:** Dacă ofertantul criticat declara ca deplasarea agentilor se face cu autoturismul personal, e necesar să se încheie un contract de comodat între acest ofertant și proprietarul autoturismului (salariatul/agentul) on care să se menționeze, printre restul prevederilor: nr. km la încheierea contractului, consumul mediu, dacă are activ RCA-ul, rovinietă, și în care să se menționeze că decontarea cheltuielii cu combustibilul se va face prin raportarea la un consum de maxim 7,5/100 km parcursi pe distanța cea mai scurtă, potrivit Art. 7 din anexa HG 714/13.09.2018.

Diurna. Pe perioada delegării, salariatul are dreptul și la diurnă, adică la o sumă de bani, dacă durata delegării este de cel puțin 12 ore. Nivelul acestora se stabilește prin lege.

Valoarea diurnei interne pentru personalul delegate este de 20 lei/zi, cu condiția ca deplasarea să se efectueze la o distanță mai mare de 50 km față de locul permanent de muncă (conform HG 714/2018).

Pentru salariații din sistemul privat, **diurna neimpozabilă** este de maxim 50 lei/zi, adică 2,5 x 20 lei/zi sau 2,5 x valoarea diurnei pentru personalul autorităților și instituțiilor publice (conform prevederilor alin.1, lit. k), Art. 76, Legea 227/2015 privind Codul fiscal). Dacă acest nivel se depășește, diferența se încadrează în venituri asimilate salariilor și va fi supusă impozitării, apărând în Statul de Salarii.

Exemplu calcul nivel diurnă:

Salariatul X este delegat într-o localitate la o distanță de 10 km față de locul de muncă. Trebuie să plece la ora 08:00, 01.02.2020 și să se întoarcă în data de 03.02.2020 la ora 19:00. I se acordă o diurnă de 3 zile x 50 lei/zi = 150 lei.

Calcul diurnă neimpozabilă:

01.02.2020 08:00 – 02.02.2020 08:00 – 24 ore

02.02.2020 08:00 – 03.02.2020 08:00 – 24 ore

03.02.2020 08:00 – 03.02.2020 19:00 – 11 ore < 12 ore

Diurnă neimpozabilă = 2 zile x 2,5 x 20 lei/zi = 100 lei

Diurnă impozabilă = 150 lei – 100 lei = 50 lei

Dacă s-ar fi întors după ora 20:00, în acest caz diurna era integral neimpozabilă deoarece cumula minimul de 12 ore prevazut de lege.

Cazarea. Pe perioada delegării, salariatul are dreptul și la decontarea cheltulelii cu cazarea, dacă se deplasează la o distanță mai mare de 50 km față de locul permanent de muncă și nu se poate întoarce la finalul zilei de lucru. Valoarea de decontare a cheltulelii cu cazarea este limitată la o alocație în cuantum de 230 lei/zi, conform **HG 714/2018**. Decontarea ei se face în baza unei facturi de cazare. De la unitatea la care se cazează, salariatul are obligația să obțină înscrisuri pe ordinul de deplasare, prin completarea datei și orei la sosire și la plecare, plus o semnătură și o stampilă de la aceasta.

Din cele precizate anterior, rezulta ca indemnizația zilnică pentru cazare este de 230 lei/zi/agent iar diurna este stabilită la suma de 20 lei/zi

În susținerea temeiniciei contestației noastre, vă rugăm să aveți în vedere faptul că aceste cheltuieli de delegare sunt ocazionate de deplasarea salariaților/agenților care lucrează în ture de 12 ore/zi într-un post permanent, pentru a efectua norma completă de lucru de 169,333 ore, conform Hotărârii nr. 4/2021. Pentru realizarea normei complete de lucru, un agent delegat trebuie să efectueze un număr de 14 ture pe luna și un număr de 12 ore/tura lucru.

Numai luând în considerare numărul de 14 ture de serviciu pe care le face un agent delegat pentru a lucra programul complet de lucru de 169,333 ore prevazut de Hotărârea nr. 4/2021, onoratul Consiliu va reține ofertantul castigator trebuia să includă în prețurile oferite, pe fiecare lot în parte, și următoarele cheltuieli lunare de delegare, transport, cazare și diurna:

14 ture serviciu paza/agent/luna x 230,00 lei cheltuieli cazare/zi = 3.220,00 lei cheltuieli cazare/luna/ 14 ture/agent delegat

14 ture serviciu paza/agent/luna x 20 lei cheltuieli diurna/zi/agent delegat = 280,00 lei cheltuieli diurna/14 ture/luna/agent delegat.

COST DE TRANSPORT – PENTRU CARE SE DEPUN DOCUMENTE JUSTIFICATIVE, BONURI CONSUM

Doar din acest calcul, se poate stabili un **TOTAL MINIM DE CHELTUIELI DE LUNARE DE 3.500,00 LEI/LUNA/LOT - cost delegare/luna/agent delegat**

Ori, ținând cont de cele invocate, în formarea pretului total oferit, este mai mult decât evident că ofertantul castigator nu a inclus valoarea reală și legală ce se putea determina pentru cheltuielile de delegare, cazare și diurna, fapt ceea ce a condus la diminuarea artificială a pretului și desemnarea ofertei castigatoare.

Pentru acordarea cheltulelilor de delegare, autoritatea contractantă trebuia să solicite documente contabile justificative prin care ofertantul clasat pe locul 1 era obligat să probeze că sumele stabilite pentru costurile ce decurg din delegarea, transportul, cazarea și diurna agenților subvenționați au fost acordate și sunt puse efectiv la dispoziția salariaților/agenților de paza delegați pentru acoperirea integrală a acestor costuri în perioada de executare a acordului cadru.

In situația în care ofertantul castigator nu pune la dispoziția personalului delegat aceste sume minime pentru delegare, atunci **agenții de securitate ar suporta singuri aceste costuri pentru delegare, cazare, transport și diurna și ar face cheltuleli ce ar depăși valoarea salariului net realizat lunar.**

Inregistrările contabile sunt:

- acordarea avansului la plecarea în delegație în conformitate cu ordinul de deplasare și pe baza

dispoziției de plată către casierie
542 „Avansuri de trezorerie” = 5311 „Casa în lei”
- justificarea avansului acordat pe baza decontului întocmit pe verso-ul ordinului de deplasare și a facturii (pentru diurna, singurul document justificativ este ordinul de deplasare; pentru cazare, documentele justificative sunt factura primită de la unitatea de cazare și ordinul de deplasare)
625 „Cheltuieli cu deplasări, detașări, transferări” = 542 „Avansuri de trezorerie”
- restituirea avansului neutilizat la întoarcerea din delegație în conformitate cu ordinul de deplasare și pe baza dispoziției de încasare către casierie
5311 „Casa în lei” = 542 „Avansuri de trezorerie”
Față de cele invocate anterior, vă solicităm respectuos să constatați temeinicia susținerilor noastre și să admitați contestația ca fondată.

În dovedire înțelegem să ne folosim de documentele existente la dosarul achiziției.

Față de cele relevate, reiterăm solicitarea de admitere a contestației noastre astfel cum aceasta a fost formulată.

În drept, dispozițiile Legii nr. 101/2016, Legii nr. 98/2016, HG nr. 395/2016, toate actele normative invocate în motivarea contestației.

Administrator social,

Consilier Juridic,